



**ПОСТІЙНО ДІЮЧА АДМІНІСТРАТИВНА КОЛЕГІЯ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ
З РОЗГЛЯДУ СКАРГ ПРО ПОРУШЕННЯ ЗАКОНОДАВСТВА
У СФЕРІ ДЕРЖАВНИХ ЗАКУПІВЕЛЬ**

вул. Урицького, 45, м. Київ-35, 03680, тел.: (044) 594-64-12, факс: (044) 520-10-42
<http://www.amc.gov.ua>, код ЄДРПОУ 00032767

№ 1100-р/пк-ск від 03.07.2013

вих. лист від

№

Товариство з обмеженою
відповідальністю
"ДТЕК ТРЕЙДІНГ"
бульв. Шевченка, 11, м. Донецьк,
83001

Державне підприємство "Луганська
обласна дирекція з ліквідації
збиткових вугледобувних та
вуглепереробних підприємств"
вул. Нова, 150, м. Олександрівськ,
м. Луганськ, 91484

Уповноважений орган
з питань державних закупівель

Державна казначейська служба
України

Редакція інформаційного
бюлетеня "Вісник державних
закупівель"

РІШЕННЯ

Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель (надалі – Колегія), розглянувши скаргу товариства з обмеженою відповідальністю "ДТЕК ТРЕЙДІНГ" (надалі – Скаржник) від 05.06.2013 № 1329 (zareestrovany в Комітеті 06 червня 2013 року за № 8-20/1817-ДЗ) (надалі – Скарга) щодо порушення державним підприємством "Луганська обласна дирекція з ліквідації збиткових вугледобувних та вуглепереробних підприємств" (надалі – Замовник) порядку проведення процедури закупівлі – "10.10.1. Вугілля кам'яне"

[оголошення № 036617, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 04 лютого 2013 року № 10 (753)] (надалі – Процедура закупівлі),

ВСТАНОВИЛА:

На розгляд Колегії надійшла Скарга, в якій Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі і просить, зокрема:

- визнати дії Замовника такими, що суперечать законодавству України, а саме – Закону України "Про здійснення державних закупівель" (надалі – Закон);
- зобов'язати Замовника скасувати рішення про акцепт пропозиції конкурсних торгів;
- зобов'язати Замовника здійснити відповідні дії для виправлення порушень, допущених під час розгляду та оцінки пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі.

Рішенням Колегії від 07.06.2013 № 918-р/пк-ск Скарга була прийнята до розгляду.

У відповідь на запит Колегії від 07.06.2013 № 20-29.3/03-2278-дз, Замовник листами від 12.06.2013 № 01-1783 та від 13.06.2013 № 08-1808 надав копії документів та пояснення щодо проведення ним Процедури закупівлі.

У ході розгляду Скарги та наданих Замовником документів, які стосуються проведення ним Процедури закупівлі, Колегією встановлено наступне.

Згідно з протоколом розкриття пропозицій конкурсних торгів від 16.04.2013 б/н свої пропозиції конкурсних торгів надали такі учасники Процедури закупівлі:

1. ТОВ "Луганська вуглезбагачувальна компанія" з ціною пропозицією 108 019 080,00 грн;
2. ТОВ "Торговий дім "Східвугілля" з ціною пропозицією 90 182 820,00 грн;
3. ТОВ "ЕНЕРГООПТТОРГ" з ціною пропозицією 114 847 200,00 грн;
4. Скаржник з ціною пропозицією 108 287 712,00 грн.

Відповідно до витягу з протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 21.05.2013 № 26 пропозиції конкурсних торгів ТОВ "ЕНЕРГООПТТОРГ" і ТОВ "Торговий дім "Східвугілля" відхилені Замовником.

Згідно з протоколом оцінки пропозицій конкурсних торгів від 21.05.2013 б/н до процедури оцінки допущені пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Луганська вуглезбагачувальна компанія" і Скаржника, за результатами проведення якої Замовником визнано найбільш економічно вигідною та акцептовано пропозицію конкурсних торгів ТОВ "Луганська вуглезбагачувальна компанія".

За словами Скаржника, під час розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі було виявлено, що ТОВ "Луганська вуглезбагачувальна компанія" і ТОВ "ТД "Східвугілля" надали банківські гарантії зі строком дії до 15 липня 2013 року, тобто, з порушенням вимог пункту 3 розділу 2 документації конкурсних торгів, згідно з яким строк дії банківської гарантії повинен складати 3 місяці з дати розкриття пропозицій конкурсних торгів.

У зв'язку із наведеним, на думку Скаржника, Замовник повинен був відхилити пропозиції конкурсних торгів зазначених учасників Процедури закупівлі як такі, що не відповідають умовам документації конкурсних торгів.

Замовник вважає, що оскільки розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі відбулось 16.04.2013, "банківська гарантія повинна бути надана з 16 квітня 2013 року по 15 липня 2013 року включно".

На думку Замовника, у зв'язку з тим, що надані учасниками Процедури закупівлі гарантії відповідали умовам документації конкурсних торгів, у нього відсутні правові підстави для відхилення пропозицій конкурсних торгів зазначених учасників.

При цьому, Замовник повідомив, що документація конкурсних торгів не містить такої підстави для відхилення пропозицій конкурсних торгів, як невідповідність наданого забезпечення пропозиції конкурсних торгів вимогам документації конкурсних торгів.

Також, Замовник зауважив, що оскільки розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі відбулось 16.04.2013, а пропозиція конкурсних торгів ТОВ "Луганська вуглезбагачувальна компанія" акцептована 21.05.2013, то договір має бути укладений до 19.06.2013.

Як зазначив Замовник, оскільки відповідно до Закону замовник повинен повернути забезпечення пропозиції конкурсних торгів, зокрема, у разі укладення договору про закупівлю з учасником, що став переможцем конкурсних торгів, то строк дії гарантії після спливу граничного терміну укладання договору не є суттєвим при визначенні результатів Процедури закупівлі.

У ході розгляду зазначеного питання Колегією було встановлено наступне.

Відповідно до витягу з протоколу засідання комітету з конкурсних торгів Замовника від 21.05.2013 № 26, зокрема, пропозиція конкурсних торгів ТОВ "Торговий дім "Східвугілля" була відхилена Замовником.

Скаржником у Скарзі не доведено та необґрунтовано, яким чином невідповідність, на його думку, відхиленої Замовником пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Торговий дім "Східвугілля" умовам документації конкурсних торгів, порушує права та законні інтереси Скаржника, пов'язані з участю у Процедурі закупівлі.

Відповідно до абзацу першого частини третьої статті 254 Цивільного кодексу України строк, що визначений місяцями, спливає у відповідне число останнього місяця строку.

Згідно з пунктом 3 розділу III документації конкурсних торгів "учасник повинен надати замовнику гарантії виконання своїх зобов'язань у зв'язку з поданням пропозиції конкурсних торгів (забезпечення пропозиції конкурсних торгів) у виді банківської гарантії на суму 5 мільйонів гривень, строком дії три місяці з дати розкриття".

Згідно з протоколом розкриття пропозицій конкурсних торгів від 16.04.2013 б/н розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі відбулось 16 квітня 2013 року.

Отже, учасники Процедури закупівлі повинні були надати банківські гарантії, строк дії яких спливає 16 липня 2013 року.

Замовник надав Колегії, зокрема, копію банківської гарантії від 12.04.2013 № 1035/1/G/1 (лист від 12.04.2013 № 09/0628), виданої на прохання ТОВ "Луганська вуглезбагачувальна компанія" публічним акціонерним товариством комерційний банк "ТК КРЕДИТ", в якій зазначено, що термін її дії і зобов'язання банку за гарантією закінчуються повністю і автоматично 15 липня 2013 року.

Враховуючи наведене, зазначена банківська гарантія від 12.04.2013 № 1035/1/G/1 не відповідає вимогам Замовника, встановленим у пункті 3 розділу III документації конкурсних торгів.

Крім цього, у ході розгляду Колегією копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Луганська вуглезбагачувальна компанія" було встановлено наступне.

Частиною першою статті 13 Закону України "Про бухгалтерський облік та фінансову звітність в Україні" визначено, що звітним періодом для складання фінансової звітності є календарний рік. Проміжна звітність складається щоквартально нарастаючим підсумком з початку звітного року в складі балансу та звіту про фінансові результати.

Згідно з підпунктом 3 пункту 2 розділу 3 документації конкурсних торгів пропозиція конкурсних торгів учасника Процедури закупівлі повинна складатись з "інформації про відповідність учасника кваліфікаційним критеріям (див. п. 6 цього розділу)", зокрема, з ксерокопій: балансу та звіту про фінансові результати.

Відповідно до підпункту 3.4 пункту 6 документації конкурсних торгів "наявність фінансової спроможності (баланс, звіт про фінансові результати, звіт про рух грошових коштів). Учасник, що зобов'язаний звітувати органам статистики за вище переліченими формами, надає ксерокопії своєї фінансової звітності: – баланс (на кінець останнього кварталу), звіт про фінансові результати (на кінець останнього кварталу), звіт про рух грошових коштів (на кінець останнього року), що передують даті розкриття пропозицій".

Оскільки Згідно з протоколом розкриття пропозицій конкурсних торгів від 16.04.2013 б/н розкриття пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі відбулось 16 квітня 2013 року, учасники Процедури закупівлі повинні були надати у складі своїх пропозицій конкурсних торгів копії балансу та звіту про фінансові результати станом на кінець I кварталу 2013 року.

У складі копії пропозиції конкурсних торгів ТОВ "Луганська вуглезбагачувальна компанія" містяться копії балансу станом на 31 грудня 2012 року та звіту про фінансові результати за 2012 рік, що не відповідає вимозі підпункту 3.4 пункту 6 документації конкурсних торгів.

Отже, пропозиція конкурсних торгів ТОВ "Луганська вуглезбагачувальна компанія" не відповідала вимогам документації конкурсних торгів та мала бути відхилена Замовником.

Враховуючи викладене, Замовник повинен був відхилити пропозицію конкурсних торгів ТОВ "Луганська вуглезбагачувальна компанія" у зв'язку із її невідповідністю умовам документації конкурсних торгів і, як наслідок, відмінити Процедуру закупівлі.

Не відхиливши пропозицію конкурсних торгів ТОВ "Луганська вуглезбагачувальна компанія", Замовник порушив вимоги пункту 3 частини першої статті 29 Закону, відповідно до яких замовник відхиляє пропозицію конкурсних торгів, у разі якщо пропозиція конкурсних торгів не відповідає умовам документації конкурсних торгів.

Не відминивши Процедуру закупівлі, Замовник порушив вимоги абзацу восьмого частини першої статті 30 Закону, згідно з якими замовник відмінює торги у разі, якщо до оцінки допущено пропозиції менше ніж двох учасників.

У зв'язку із наведеним, права та законні інтереси Скаржника, пов'язані з його участю у Процедурі закупівлі, не можуть бути захищені шляхом зобов'язання Замовника скасувати рішення про акцепт пропозиції конкурсних торгів та здійснити відповідні дії для виправлення порушень, допущених під час розгляду та оцінки пропозицій конкурсних торгів учасників Процедури закупівлі.

Отже, під час проведення Процедури закупівлі Замовник допустив порушення, які на момент прийняття Колегією цього рішення неможливо виправити.

Згідно з абзацами двадцятим та двадцять першим частини четвертої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення про встановлення або відсутності порушення процедури закупівлі (в тому числі порушення

порядку публікації, оприлюднення або неопублікування, неоприлюднення інформації про державні закупівлі, передбаченої цим Законом) та про заходи, що повинні вживатися для їх усунення, зокрема зобов'язати замовника повністю або частково скасувати свої рішення, надати необхідні документи, усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені у технічній специфікації, яка є складовою частиною документації з конкурсних торгів) або, у разі неможливості виправити допущені порушення, відмінити процедуру закупівлі.

Наведені вище обставини свідчать про наявність підстав для часткового задоволення Скарги.

Орган оскарження розглядає Скаргу та приймає рішення на її підставі та в межах отриманої за Скаргою інформації, виходячи з положень абзацу двадцять п'ятого частини четвертої статті 18 Закону.

Враховуючи викладене, керуючись частиною третьою статті 8, частиною четвертою статті 18 Закону України "Про здійснення державних закупівель", Постійно діюча адміністративна колегія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері державних закупівель

ПОСТАНОВИЛА:

Зобов'язати державне підприємство "Луганська обласна дирекція з ліквідації збиткових вугледобувних та вуглепереробних підприємств" відмінити процедуру закупівлі – "10.10.1. Вугілля кам'яне" [оголошення № 036617, опубліковане в інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від 04 лютого 2013 року № 10 (753)].

Рішення може бути оскаржено до суду у встановлений Законом строк.

Голова Колегії

Л. КОЛІСНИК